



POR

DON IVAN MVÑOZ DE Castilblanque, vezino de la villa de Moya: En el pleyto

CON

Alonso Garcia Zapata, vezino del lugar de Santacruz, jurisdicion de la dicha villa.

SOBRE

La sucesion del vinculo que instituyeron Pedro Iuste el viejo, y Ana de Bayllo su muger.

14°

e S. si es ke es viente de la fundadora de un vinculo de elecion y calidades de probantia de hecho antiguo vide an 26

En Granada, por Bartolome de Lorençana, a la esquina de la calle del Pan, junto a la Real Châcilleria. Año de 1627.



L assumpto principal deste papel, es solo fundar el parentesco que don Iuan de Castilblanque, y el Licenciado Miguel de Castilblanque su padre, tienen con Ana de Bayllo fundadora deste vinculo.

1 Las partes van llanas, en q̃ Ana de Bayllo pudo muy bié hazer la declaracion que dexò hecha en el codicilo q̃ otorgò en ocho de Abril de 1550. cerca del modo que se auia de tener en la sucession del dicho vinculo, porque se conforman, en que los bienes de que se instituyò eran suyos: y tambien van llanas en q̃ este es mayorazgo de eleccion, y que la tuuo Pedro Iuste Zapata para poder elegir sucessor en el, como fuesse de la linea, y linage de Ana de Bayllo. Lo que niega la parte contraria, es, que el Licenciado Miguel de Castilblanque, padre de don Iuan, fuesse pariente de Ana de Bayllo fundadora, y consiguientemẽte que lo sea su hijo don Iuan de Castilblanque, y que por no serlo el nombramiento del dicho Licenciado, que hizo Pedro Iuste, fue nulo, y contra la volũtad de Ana de Bayllo.

2 ¶ Supuesto pues, que Alonso Garcia Zapata reconoce que este es mayorazgo de eleccion, y que la tuuo Pedro Iuste para elegir sucessor, por necessaria consequencia deue reconocer, que pudo muy bien nombrar para la sucession del dicho vinculo (como fuesse de la linea y linage de Ana de Bayllo) a qualquier persona, aunque esta fuesse el mas remoto pariente de la susodicha, dexando al mas propinquo y cercano sin este beneficio, vbi namque alicui conceditur à testatore facultas eligendi vnum ex familia ad succesioné fideicõmissi, ibi eligés nõ adstringitur proximioré ex familia nominare, sed poterit vlterioré eligere, *ad text. in l. vnũ ex familia 69. §. si de falcidia, vers. Quid enim, ff. de legat. 2. ibi: Itaque si cum fortè tres ex familia essent eius, qui fideicommissum reliquit eodem, vel dispari gradu satis erit vni reliquisse, nam postquam paritum est voluntati, cæteri conditione deficiuntur, & ibi glos. verbo, vni quæ sic ait: Etiam vlteriori, quia hic habebat electionem, vt supra eodem, l. cum quidam si verò familiæ relictum esset, priores in gradu peterent, vt supra eod. l. cum ita, §. in fideicommisso, &c. Peralta, hic num. 12. vers. Rursus ex hoc textu, l. cum quidam 24. ff. eodem, ibi: Marcellus putat hæredem*

posse

posse, etiam indignum præferre, vbi scribentes notant, & post antiquiores, *D. Molin. de Hispan. primog. lib. 2. cap. 5. num. 4. & 5.* ibi: *In hoc tamen maioratu, in quo ex libera electione succedendum est, non est seruandus successionis ordo, sed libera electionis facultas electori relinquenda, vt possit eligere, etiam remotiorem, seu illum, qui ab alio ex successionis ordine, seclusa electione, aliàs præcederetur, &c. Mieres in numeros congerens, 1. par. quæst. 72. num. 2. D. Ioan. del Castill. lib. 2. controuers. iur. cap. 26. num. 64. ad medium, Pereira, decis. Lusitana 8. num. 1. vers. Et primo videbatur, Ioan. Gutierr. lib. 2. quæst. ciuil. quæst. 67. num. 3. Ceuallos, commun. contra comm. quæst. 265. num. 6. tom. 1. Hieronym. Francisc. de Leon, decis. Valentin. 24. num. 18.* y assi, si el Licēciado Miguel de Castilblanque era pariente de Ana de Bayllo, sin embargo de que no fuesse el mas propinquo le pudo muy bien nombrar Pedro Iuste Zapata para que sucediesse en este vinculo.

3 ¶ Segun lo qual se infiere, que el punto de la dificultad deste pleyto solo viene a consistir, en ver si el Licenciado Castilblanque, y don Iuan Muñoz de Castilblanque su hijo, son parientes de Ana de Bayllo, porque siendolo, presupuesta la facultad de elegir en Pedro Iuste, su justicia es notoria, y corre con plena seguridad, y la de la parte contraria sin fundamento.

4 Veamos pues, si el Licenciado Castilblanque, y don Iuan su hijo, tienen prouado que son parientes de Ana de Bayllo, porque a ellos les incumbe la carga de prouarlo, supuesto que es fundamento essencial de su intencion, ex doctrina, *gloss. in l. si vero, §. qui pro rei qualitate, verbo, dubitetur, ff. qui satisd. cogantur, Couarr. lib. 2. variar. cap. 6. num. 2. & 6. Fuluius Pacian. de probat. lib. 2. cap. 12. num. 26. Peregr. de fideicomm. art. 43. num. 60. D. Molin. de Hispan. primog. lib. 3. cap. 9. num. 21. & 22.* Y para hazer demonstracion euidente de que lo son, y les assiste esta calidad, discurriremos con la breuedad que en tanta diuersidad de prouanças fuere possible, por las que en razon desto tienen presentadas don Iuan de Castilblanque, y su padre, calificandolas con las conclusiones de derecho que las fauorecen.

5 Garci Ruyz de Castilblanque, y Mēcia Aluarez su legitima muger, fundadores de la Capillla de los Castilblāques, que está en la Iglesia mayor de la villa de Moya, son los padres comunes de donde se deriba el parentesco del Licenciado Miguel de Castilblanque, y de don Iuā su hijo,

con

con Ana de Bayllo, porque estos tuuieron y procrearon durante su matrimonio a Gil Ruyz de Castilblanque, y a Mencia Aluarez de Castilblanque: de Gil Ruyz descienden el Licenciado Castilblanque, y don Iuan su hijo; y de Mencia Aluarez Ana de Bayllo, y Pedro Iuste su hijo.

6 ¶ Que Gil Ruyz fuesse hijo de Garci Ruyz, y Mencia Aluarez, se prueua en la pregunta septima del interrogatorio de la prouança, en la instancia de vista que hizo el Licenciado Castilblanque, porque en ella siete testigos, Iuan de Valle carpintero, Francisco Ximenez de Espejo, Martin Garcia labrador, Francisco Ruyz de Vzeda, Bernardino Ruyz de Castilblãque, memor. impresso, fol. 62. & 63. Pedro Ruyz de Castilblanque, Ana Ramirez, memor. manuescrito, fol. 9. dizen de oydas con autores que nombran, y con publica voz y fama. Los cinco dellos, que Gil Ruyz de Castilblanque fue hijo de los dichos Garci Ruyz de Castilblanque, y de Mencia Aluarez su muger.

7 ¶ Que tãbien fuesse su hija Mencia Aluarez, se prueua en la quarta pregunta del interrogatorio de la prouança hecha ante el inferior, en que se articulò, que la susodicha fue hija de Garci Ruyz de Castilblanque, y de Mencia Aluarez su muger, y en ella en suma dizẽ Alonso Becerril, memor. fol. 23 *Que Mencia Aluarez de Castilblanq̃ fue hija legitima de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, que le oyò a sus padres, y a otros mayores y mas ancianos, y que esto es publico y notorio.*

¶ Ana de Tebar, in eodem fol. *Que ha oydo dezir a Ana de Bayllo, abuela de la vltima posseedora, y a Mayor Gomez, y a Catalina del Castillo, y a otros mas ancianos, que ellos en sus tiempos auian oydo dezir a los suyos, que la dicha Mencia de Castilblanque era sucessora de los fundadores de la Capilla de los Castilblanques.*

¶ Francisco Ximenez Espejo en la dicha pregũta septima, memor. fol. 62. a la buelta: *Que oyò dezir, que la dicha Mẽcia de Castilblanque fue hija legitima del dicho Garci Ruyz, a personas de cuyos nombres no se acuerda, los quales dezian, que ellos lo auian oydo dezir a sus mayores, y que tal es la publica voz y fama.*

¶ Ana Ramirez en la misma pregunta, memor. manuscrito, fol. 9. *Que oyò dezir publicamente, que auian tenido los dichos Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, otra hija que se llamò Mencia de Castilblanque, hermana del dicho Gil Ruyz de Castilblanque, que fue auida deste matrimonio, la qual casò con Iuan Zapata, y que es publico y notorio, sin auer oydo cosa*

en

en contrario, y que lo ha oydo dezir à sus mayores, y mas ancianos, y estos a los suyos.

¶ Y jurãdo posiciones Garci Vizcarra, y Garci Ruyz Zapata, abuelo de la parte contraria, y doña Francisca Zapata, todos litigantes en este pleyto, respondieron a la quarta pregunta. El dicho Garci Vizcarra, *que confessaua esta posicion.*

¶ Garci Ruyz Zapata, *que la confessaua por auerla oydo dezir.*

¶ Doña Francisca Zapata, *que confessaua auer oydo dezir lo contenido en la pregunta, pero que no lo sabia.*

8 Y en la segunda pregunta del interrogatorio de otra prouança hecha tambien en la instancia de vista, por don Iuan Muñoz de Castilblãque se articulò, que Ana de Bayllo era visnieta de Iuan Zapata, y de la dicha Mencia Aluarez, y reuisnieta de los dichos Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger. Y a esta responden cinco testigos, memor. manuscrito, fol. 10. & fol. 11. los quales vniformemente la dizen de oydas a muchas personas; y assi en precisa consequencia deponen estos testigos de la filiacion de la dicha Mencia Aluarez, respeto de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, padres comunes.

9 ¶ Esta prouança que se ha referido, de que Mécia Aluarez, y Gil Ruyz de Castilblanque fueron hermanos, y hijos legitimos de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, padres comunes, es concluyente, porque quando se trata de prouar filiacion de tiempo tan antiguo (como este) que passa de 200. años (que solos 56. en esta materia se reputa por tiempo antiguo, vt respõdent post Alexand. Mascard. *de probat. tom. 1. conclus.* 411. *num.* 7. Mieres, *2. par. quæst.* 7. *num.* 76. *vers. Et quod tradit in noua æditione,* Bursat. *cons.* 151. *num.* 37. *volum.* 2 Stephan. Gratian. *tom.* 5. *cap.* 969. *num.*) los testigos de oydas cõ publica voz y fama hazen plena prouãça, vt decissum extra, *in cap. de parentela* 35. *quæst.* 6. ibi: *Et ita te à tuis antecessoribus audiuisse, cap. per tuas, iuncta gloss. verbo, communiter, de probation. cap. transmissæ, qui filij sint legitimi, vbi glo. verbo, Auicinia, cap. tua, de consanguin. & affinit.* ibi: *Cum sæpius testimonium præbeat de auditu, cap. quoties, de testib.* ibi: *Et ipsi dicunt rei veritatem accepisse à maioribus suis, l. 29. tit.* 16. *par.* 3. tradunt Mascard. *de probat. tom. 1. conclus.* 410. *num.* 9. *& cõclus.*

797.*num.*18.*&* 19. Fatin. plures referens, *tom. 2. de testib. quæst.69. cap.2. num.103. & cap.3. num.125.* Peregrin. *de fideicomm. art. 43. num.79. cum duobus sequentibus,* Ioann. Garcia, *de nobilit. glo. 18. § 1. num.2.* ibi: *In antiquis autem omnes fatentur sufficere testimonium de auditu propter antiquitatem,* Capicio, *decis.193. num.4.* Cabalcan. *decis.46. num.305. par.1. & decis. 22. num.41. par.2.* Anton. Gabriel, *de testib. conclus.3. per totũ,* Campagio, *in tract. de testib. reg.205. per totam,* Cabedo, *decis 73. num.13. par.2.* D. Alphons. Perez de Lara, *lib.2. de anniuers. & Capellan. num.11.* ibi: *Breuiter libet, quod in his sufficit probatio de auditu, quæ in antiquis ad generis probationem admittitur, cap. licèt ex quadam, de testib. etiam quod testes sint de auditu puro, nec reddant rationem, nec dicant à quibus audierint, tradit Cephalus, cons.137. numer. 45. Antonio Petra, de fideicommis. quæst.11. num.505. Cornazanus, decis.45. numer.10. in antiquis enim leuiores sufficiunt probationes, &c.*

10 ¶ Neque interst, que algunos de los testigos referidos no depongan de publica voz y fama; porque en hecho tã antiguo, etiam sine fama, & adminiculis huiusmodi testes plené probant, Aretin. *cons.37. num.4.* Mascard. *tom.1. conclus.104. num.1. & 2.* vbi de communi testatur, & num. 6. in fine dicit, quod hæc opinio magis placet Doctoribus, Bursat. *cons.249. num.34. lib.3.* vbi etiam de magis communi, Hector Æmilius, *in tract. de testib. in materia testis de auditu, fol. mihi* 280. *num.*10 11. *&* 12. Honded. *cons.17. num.53. & seq. lib.1.* quanto mas, que cinco de los testigos que deponen de la filiacion de Gil Ruyz, acompañan las oydas con publica voz y fama; y tres de los que dizen de la filiacion de Mencia Aluarez de Castilblanque, como queda aduertido sup. num.

11 Y bastaua la publica voz y fama de que estos testigos deponen, cum simus in antiquis, quæ hominum memoriam excedunt, tũc enim sola fama plenam probationem inducit, Bald. *in auth. quas actiones, num.16. C. de Sacrosanct. Eccles. & in l. proprietatis, num.3. C. de probationib.* Iass. *in l. cum aliquis, num.5. C. de iure deliberand.* Capicio, *decis.193. nu.3. & 4.* Casadoro, *decis.2. de probat. nu.5.* Decio, *in cap.1. num.46. de probat. & cons 42. num.12.* Capella. Tholosan. *quæst.380. num.14.* Mohedano, *decis.178. num.4.* Mandelo Albense, *cons.83. num.6. volum.1.* Paulo Paris. *cons.52. num. 50. lib.3.* in terminis filiationis cum sit difficilis probationis, post Anton. de Butr. Alex. Decium, Parisium, Corneũ,

Socin.

Socin. Menoch. & alios Farin. *quæst.47. num 94. tom.1. &* *Rota diuers. Sacri Palac.1. par. decis. 357. num. 2.* aunque sea en causas arduas, y en graue perjuyzio de tercero, vt post alios tenent Hippol. de Marsil. *in l. de minore, §. plurium, num. 79. & seqq. ff. de quæstionib.* Decio, *in cap. veniens, num. 20. & 21. de testib.* Alex. *cons. 90. num. 1. & 7. lib. 6.* Ruinus, *cons. 52. num. 4. lib. 1.* Boerio, *decis. 42. num. 32.* Ioan. Baupt. Lupo, *in tract. de illegitimi, comment. 2. §. 3. num. 46.* Roland. *cons. 3. num. 4. lib. 1.* Farin. *in praxi crimin. tom. 1. quæst. 47. num. 106. vbi num. 107. congerit aliquos;* qui asserunt non sufficere solã probationem famæ, vbi agitur de graui periudicio tertij, ipse tamen á prima opinione recedẽdum non esse inquit, quæ magis communiter á DD. recipitur, & in Rota Romana est canonizata.

12 ¶ Y aunque algunos Dotores son de contraria opinion, videlicèt, que la fama sola no induze prouança suficiente, etiam in his casibus, estos se allanan, en que si con la fama concurren otros adminiculos, se prueua bastantemente la filiacion, vt testantur Petra, *de fideicomm. quæst. 11. num. 441.* & Mascard *de probat. tom. 2. conclus. 791. num 8.*

13 ¶ Y en este caso con la fama de que deponen los testigos, demas de las oydas con que la juntan, concurren algunos adminiculos ponderables, como son tener por nombre proprio Mencia Aluarez el de su madre, *ad l. vxorem 29. ff. de manum. testam.* ibi: *Nomine patris vocatus*, Baldo, *in cap. tuam, de ordine cognitionum, num. 6. vers. In secundo casu;* a donde despues de auer citado esta ley, in hæc verba: *Mirabiliter dicitur, quod quando posthumus nomine Baptismali vocatur, nomine paterno præsumitur filius,* Iasson, *in l. nec professio, C. de testamentis, numer. 3. vers. Pro opinione,* vbi eadem Baldi, *verba, transcripsit,* Monter à Cueba, *decis. 73. 2 par. num. 17. vers. Appellatio etiam,* ibi: *Sicut qui nomine patris vocatur, esse filius eius præsumitur, vt est text. memoriæ dignus, in l. vxorem, ff. de manum. testament.* y ambos hermanos el apellido de Castilblanque, que era el de sus padres, *ad text. in l. cum precũ 9. C. de liberali causa,* ibi: *tamẽ nomini cognomen, quo liberi dũtaxat nuncupantur addiderit,* l. 3. tit. 21. par. 2. ibi: *Porque siempre los omes el nombre del padre ponen primeramente delante quando alguna cosa quieren dezir, Barbosa, 1. p. rub. num. 23. ff. solut. matrim.* & alij quos infra referemus, num.

14 ¶ Y no nos puede obstar, q̃ algunos destos testigos, como son Iuan de Valle, Francisco Ximenez de Espejo,

Bernardino Ruyz de Castilblanque, y Pedro Ruyz de Castilblanque, sean parientes del dicho don Iuan; porque a demas de ser el parentesco remoto, como lo declaran en las generales, confessando que es fuera del quarto grado. En prouanças de consanguinidad y parētesco, el derecho no reputa a los parientes por testigos inhabiles, antes los admite por mas idoneos, por ser los que tienen mayor noticia del parētesco que se trata de prouar, vt cauetur, *in cap. videtur, qui matrimonium accusare possunt, & in cap. cum in tua, de sponsalibus*, Antonio de Butrio, *in cap. quoties, num. 9.* & ibi Felin. *num. 2. de testibus*, Iasson, *in l. admonendi, num. 80. vers. Item prædicta omnia*, Rota diuersorum Sacri Palacij, *decis. 220. num. 5. vers. Et tantò magis*, Paris. *cons. 58. num. 22. volum. 4.* Mascard. *de probat. conclus. 110. num. 25.* Menoch. *cons. 199. num. 37. vers. Quia respondeo, lib. 2.*

15 ¶ Ni tampoco, que en sus dichos de oydas no se hallan los doze requisitos del capitulo licèt ex quadam, de testibus, y de la *l. 20. tit. 9. par. 4.* quæ sigillatim recenset Farinac. *de testib. quæst. 69. cap. 2. à num. 105. cum seqq.* y que assi por esta causa no han de prouar la filiacion, y el parentesco que pretendemos.

16 ¶ Porque a demas, que considerados con atencion los dichos de los testigos q̃ hemos referido, hallará V.m. que les asisten todos los requisitos del capitulo licèt ex quadam. La disposicion deste texto y sus requisitos, en las deposiciones de oydas se restringen a los casos en que se trata de prouar el parentesco y filiacion, para dirimir algun matrimonio, y no procede en los que se trata de prouarla, para fin de suceder en algunos bienes, o para otro intento; porque estonces basta que los testigos depongan de oydas generalmente, sin otras circunstancias, ita intrepidè firmant Greg. Lopez, *in dict. l. 20. tit. 9. par. 4. glo. 1.* ibi: *Quod si ageretur de consanguinitate, & affinitate probanda ad alium effectum, & non ad dirimendum matrimonium, quod non requirerentur tot requisita, quod hic exprimuntur, & in cap. licèt ex quadam, immo in antiquis primogenitoribus, qui excedunt memoriam hominum testes deponentes de auditu facerent plenam probationem, quia ea, quæ excedunt metam centum annorum, seu de quibus testes haberi non possunt, sufficit testimonium de auditu*, Mascard. *tomo 1. conclus. 410. num. 9.* ibi: *Hæc vero limitatio primo loco sub limitanda est, vt tantum illa duodecim concurrere debeant, quando agitur de probatione consanguinitatis gratia matrimonij dirimendi.* Et

num,

num.10. ibi: *Quod quidē secus est, quando non agitur de dirimēdo matrimonio, sed ea de causa, vt possit succedi, tunc enim sufficiunt testes de auditu auditus, nec tot requisitis opus est*, Craueta, *de antiquitat. tempor.* 1 *par. section. viso de fama, num.* 5. Alex. Trentacinq, *lib.* 2. *variar. tit. de testib. resolut.* 6. *num.* 3. *vers. Hæc requisita, & num.* 10. *vers. Nam vt supra, vbi alios citat, & rationem reddit*, Aretino, *cons.* 395. *num.* 8. *vers. Non obstant talia*, Peregrino, *de fideicomm. art.* 43. *num.* 81. Surdo, *decis.* 145. *nu.* 21. Thom. Sanchez, *de matrim. lib.* 1. *disput.* 71. *num.* 11. *vers. Maximè tamen*, Alex. *cons.* 8. *num.* 2. *vers. Præterea, lib.* 1. Ioan. Gutierr. *lib.* 1. *Canonicar. cap.* 11. *num.* 34. D. Perez de Lara, *de anniuers. & Capellan. lib.* 2. *cap.* 4. *num.* 12. Cabedo, *decis.* 73. *num.* 13. *par.* 2. Et nunquam praxis contrariam sententiam admisit, sino que en hechos antiguos indistintamente se tienen por bastantes qualesquier prouanças de oydas, y publica voz y fama.

17 ¶ Las declaraciones de Garci Bizcarra, de doña Fráncisca Zapata, y de Garci Ruyz Zapata, abuelo de Alonso Zapata, de que hizimos mencion, supra num. 7. ya que en todo no se nos conceda, que tengan tan plena virtud prouatoria en perjuyzio de la parte contraria, como si fueran confessiones judiciales, por lo menos no se les puede negar, que ayan de valer y prouar como vnas deposiciones hechas judicialmente, con juramento de testigos mayores de toda excepcion, a quien se deue todo credito, por ser como eran litigantes al tiempo que las hizieron, y partes contrarias formalmēte en este pleyto. De que inferimos, quan infalible, y quan cierta es la prouança de oydas, y publica voz y fama que tiene don Iuan de Castilblanque, de que Mencia Aluarez de Castilblanque fue hija de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, pues los que eran partes cōtrarias confiessan auer oydo lo mismo de que deponen nuestros testigos.

18 ¶ Que el Licenciado Castilblanque, y don Iuan de Castilblanque desciendan de Gil Ruyz de Castilblanque, se prueua desta manera.

19 ¶ Gil Ruyz de Castilblanque casò con Maria Ramirez de Lespuro, y durante su matrimonio tuuieron y procrearon por su hijo legitimo y natural a Gonçalo Ruyz de Castilblanque. Esta filiaciō està articulada en la sexta pregunta del interrogatorio de la prouança hecha en la instācia de vista por el Licenciado Castilblanque, memorial,

fol.59. y en ella deſde el dicho fol.59. haſta el 61. ocho teſtigos de oydas, los ſeys dellos dando autores, con publica voz y fama, deponen deſta filiacion.

20 ¶ Gonçalo Ruyz de Caſtilblanque caſò con Mencia Aluarez de Eſpejo, y durante ſu matrimonio procrearon por ſu hija legitima y natural a Catalina Ruyz de Caſtilblanque. Eſta filiacion ſe articulò en la pregunta quinta del miſmo interrogatorio, memor. fol. 56. a la buelta, y la dizen de oydas ſeys teſtigos, fol.57. & 58. los tres dellos nombran autores, con publica voz y fama, y los dos deponen de publica voz y fama: y en el memor. manuſcrito, fol.8. a la buelta, ay otro teſtigo que ſe llama Ana Ramirez, que la dize con autores, y publica voz y fama.

21 ¶ Catalina Ruyz de Caſtilblanque caſò con Iuan Sãchez Muñoz, y durante ſu matrimonio huuieron por ſu hijo legitimo y natural a Martin Muñoz de Caſtilblãque. Eſta filiacion ſe articulò en la quarta pregunta del dicho interrogatorio, memor. manuſcrito, fol.6. y reſponden a ella ſeys teſtigos de oydas, con autores, y publica voz y fama, deſde el dicho fol.6. haſta el 8. y mas la dizen otros ſeys teſtigos, que aunque no ſe ſacaron ſus dichos, en el memorial ſe refierẽ los folios del proceſſo, a donde eſtan. Y demas deſta prouança ay preſentado el teſtamento de la dicha Catalina Ruyz de Caſtilblãque, memor. impreſſ. fol.7. a la buelta, en que declarò ſer hija de Gõçalo Ruyz de Caſtilblanque, e inſtituyò por ſu heredero al dicho Martin Muñoz de Caſtilblanque.

22 ¶ Martin Muñoz de Caſtilblanque caſò con Yſabel de Montoya, y durante ſu matrimonio procrearon por ſu hijo legitimo y natural a Iuan Muñoz de Caſtilblanque. Eſta filiacion ſe articulò en la tercera pregunta del miſmo interrogatorio, memor. manuſcrito, fol.4. A eſta pregunta reſponden cinco teſtigos, eodem fol.4. haſta el fol. 6. los tres de viſta, y proprio conocimiento, y los dos de oydas con autores, y publica voz y fama: y mas ay otros ocho teſtigos que no ſe han ſacado en los memoriales, y ſe refieren los numeros de los folios del proceſſo, fol. 6. eodem, memor. manuſcrito.

23 ¶ Iuan Muñoz de Caſtilblanque caſò con doña Yſabel Flores, y durante ſu matrimonio huuieron por ſu hijo legitimo y natural al Licẽciado Miguel Muñoz de Caſtilblanque.

blanque. Esta filiacion está articulada en la pregunta octaua, folio 27. del interrogatorio de la prouança que se hizo ante el inferior por parte del Liceciado Castilblanque. En esta pregunta dizen cinco testigos de vista, y proprio conocimiento, fol. 27. a la buelta, & fol.28.

24 El Licenciado Miguel Muñoz de Castilblanque casò con doña Leonor de Cabestani, y durante su matrimonio huuieron y procrearon por su hijo legitimo y natural a don Iuan Muñoz de Castilblanque que oy litiga. Esta filiacion está articulada por don Iuan con la de todos sus ascendientes, hasta Garci Ruyz de Castilblanque padre comun, en la pregunta quarta del interrogatorio, en la prouança de la instancia de vista hecha por don Iuan de Castilblanque, memor. manuscrito, fol. 11. a la buelta, y responden a ella quatro testigos, los quales deponen de vista, y proprio conocimiento hasta Iuan Muñoz de Castilblanque, abuelo de don Iuan, y respeto de los demas deponen de oydas.

25 ¶ Ser don Iuan de Castilblanque descendiẽte de Gil Ruyz de Castilblanque, hijo natural y legitimo de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez, padres comunes, queda bastantemente prouado; porque aunque los testigos que hemos referido, respeto de los reuisabuelos de don Iuan deponen de oydas, por ser hecho tan antiguo que no pudieron alcançar a conocer en sus tiempos, respeto de sus padres y abuelos, dizen de vista y conocimiento, & huiusmodi probatio plena, & legitima censenda est, *ad text. in l. si arbiter, ff. de probat. & in l. in summa, §. idem Labeo, ff de aqua plub. arcend. & in l. 29. tit. 16. par. 3. & in l. 8. tit. 11. lib. 2. recopil. colum. 7.* ibi: *Pero si el abuelo huuiere seydo tan antiguo, que los testigos no lo lo pudieron conoscer, que a lo menos depongan del de oydas, y de fama publica de lo susodicho, y del padre, y de si mismo prueue de cierta sciencia y sabiduria*, & pauló post, ibi: *Y que en quanto al abuelo esta tal deposicion sea auida por deposicion bastante*, Greg. Lopez, *in l. 20. tit. 9. par. 3. gloss. 1. ad fin.* Couarr. *pract. quæst. 25. num. 7.* D. Alphonsi. Perez de Lara, *de anniuers. lib. 2. cap. 4. nu. 11. & DD. supra citati, n. 9. & seqq.*

26 ¶ Y assimismo la filiacion de Martin de Castilblanque, respeto de Catalina Ruyz de Castilblanque, se comprueua con la institucion de heredero, de qua mentionem fecimus, nã si pater, aut mater instituat Titium hæredem, vt eius filium, per huiusmodi actum plené constare dicitur

de

de eius filiatione, *l. quidam cum filium à contrario sensu sumpta, ff. de verbor. obligation.* Bart. *in l.1. §.Iulianus, numer. 3. ff. de liber. agnosc.* Mascard. *tom.2. conclus.793. num.1.* Menoch. *de arbitrar. casu 89. num.72. cum seqq. & præsumpt. 54. num.37. lib.6.*

27 ¶ Que Ana de Bayllo fundadora deste vinculo sea descendiente de Iuan Zapata, y Mencia Aluarez de Castilblanque, hija legitima y natural de Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez, padres comunes, se prueua como se sigue.

28 ¶ Mencia Aluarez de Castilblanque, hija legitima y natural de los dichos Garci Ruyz de Castilblanque, y Mēcia Aluarez, casò con Iuā Zapata, y deste matrimonio huuieron a Garci Zapata. Este casò con Maria de Montoya, y procrearon por su hija legitima y natural a Mencia Zapata, y esta casò con Diego de Bayllo, y deste matrimonio huuieron a Ana de Bayllo, fundadora deste vinculo.

29 ¶ Esta filiacion en esta forma està articulada en la quarta pregunta del interrogatorio de la prouança que se hizo ante el inferior por el Licenciado Castilblanque, memor. fol.22. y en la segunda pregunta del interrogatorio de la prouança que hizo don Iuan de Castilblanque en la instācia de vista, memor. manuscrito, fol.10. Y en la quarta deponen desta filiacion dos testigos, con autores, y fama publica, fol.23.

30 ¶ Y jurando posiciones, eodem fol. 23. a la buelta, Garci Bizcarra, doña Francisca Zapata, y Garci Ruyz Zapata, abuelo de Alonso Zapata, que oy litiga, en esta pregunta confiessan auer oydo dezir lo contenido en ella. Y en la segunda pregunta cinco testigos, memor. manuscrito, fol.10.& 11. vniformente la dizen de oydas a muchas personas.

31 Pedro Iuste Zapata, hijo de Ana de Bayllo, en el pleyto que tratò con Iuan Muñoz de Castilblanque, abuelo de don Iuan, sobre el derecho de patronazgo de la Capilla de los Castilblanques, articulò en la primera y quarta pregunta del interrogatorio de aquellas prouāças, memor. fol.68. a la buelta, & 70. descender de Garci Ruyz de Castilblanque, y de Mencia Aluarez su muger, por la linea de Mencia Aluarez de Castilblanque, y de Iuan Zapata su marido: Y dixeron en estas preguntas dos testigos de oydas, in eisdem fol.

32 Esta

32 ¶ Esta tambien es concluyente prouança, de que Ana de Baylle desciende de Iuan Zapata, y de Mencia Aluarez de Castilblanque su muger; porque aunque los testigos deponen de oydas, respeto de la gran antiguedad del hecho en que testifican (porque ha que murio la dicha Ana de Bayllo setenta años) causan prouança plena, ex DD. supra relatis, num. 9. & duobus sequentibus.

33 Y assegurã la certidumbre destas deposiciones de oydas, las que confessaron de lo mismo quando juraron posiciones Garci Bizcarra, y doña Francisca Zapata, y Garci Zapata, abuelo de Alonso Zapata que oy litiga, siendo partes contrarias en este pleyto: pues no es de creer, que siendo tan interessados en que el Licenciado Castilblãque no fuesse pariente de Ana de Bayllo, auian de confessar auer oydo lo que pretendia prouar para assentar su parentesco, sino fuera cosa llana, notoria, e innegable.

34 Esfuerçase tambien esta prouança de oydas con lo que articulò y prouò Pedro Iuste, porque quien se podrà persuadir, a que Pedro Iuste no nombrò los que verdadera y naturalmente fueron sus padres y ascendientes legitimos? pues es cierto, que como su descendiente tendria mayor y mas verdadera noticia dellos; y assi lo que deuemos presumir es, que los que articulò auer sido sus padres, abuelos, y reuisabuelos, verdaderamente lo fueron.

35 Y acreditan esta verdad los dos testigos que depusieron de oydas en fauor de Pedro Iuste, en razon de su descendencia, porque aunque son testigos y prouança de diferente pleyto, y entre diferentes personas, y por esta causa no pueden prouar en este, ni causar perjuyzio a Alonso Zapata, *ex vulgata regula res inter alios acta, alijs non nocet toto titulo, C. res inter alios acta, & c. cum vulgatis*: esto se ha de entender, quo ad faciendã plenã probationẽ, & totale præiudiciũ generandũ cæterũ, quo ad aliqualẽ probationem, seu præsumptionẽ benè præiudicant. Surd. *decis.* 103. *n.* 1. *&* 2.

36 ¶ Esta ascendencia de Ana de Bayllo, que queda referida supra num. 28. tiene confessada la parte contraria, porque en la sexta pregunta de su prouãça, memor. fol. 8. a la buelta, tiene articulado ser padres y abuelos de la suso dicha los mismos que nosotros articulamos; si bien es verdad que cautelosamente, pues dexò de articular, que Iuan Zapata, visabuelo de Ana de Bayllo, fue casado con Mẽcia Aluarez de Castilblanq, de cuyo matrimonio procedio

Garci Zapata su abuelo, porque como por la linea de Mēcia Aluarez de Castilblanque se deriba el parentesco de Ana de Bayllo con el Licenciado Castilblanque, por ocultar y escurecer esta verdad no hizieron mencion de su muger; pero la verdad tiene tanta fuerça, que no la puede negar el mismo contrario: porque en la prouança que Garci Ruyz Zapata, abuelo del que oy litiga, hizo en la instancia de vista, que está en la pieça que dize. Prouāça de Garci Zapata en vista, ay dos testigos que deponen, como Iuā Zapata fue casado con Mencia Aluarez de Castilblanque: nempè, Alonso Sanchez Pertusa, vezino de Moya, fol. 58. respondiendo a la segunda pregunta dize: *Que lo que sabe de ella es, que este testigo oyò dezir publicamente, que el dicho Iuā Zapata contenido en esta pregunta, fue casado segun orden de la Santa Madre Iglesia, con Mencia Aluarez su muger, y que durante el matrimonio ellos auian auido por su hijo legitimo del a Garci Zapata, contenido en esta pregunta, y que es publico y notorio, publica voz y fama.*

37 ¶ Garci Bizcarra, mayordomo del Marques đ Moya, y vezino della, en la misma pregunta, fol 155. dize: *Oyò q̄ Iuan Zapata fue casado con hija de Garci Ruyz de Castilblanque, de quien huuo a Garci Zapata contenido en esta pregunta, y que lo oyò a personas, que ellos lo auian oydo dezir a los suyos.* Y es prouança indiuidual y concluyente, de que Mencia Aluarez de Castilblanque fue hija de Garci Ruyz de Castilblāque, padre comun, y visabuela de Ana de Bayllo, la que resulta destos dos testigos; quia contra producentem, etiam vnicus testis plenè probat, Socin. iun. *cons. 69. num. 11. vol.* 1. Beroi. *cons. 96. num. 11. vol. 3.* Cephal. *cons. 65. num. 55. & cons. 141. n. 116.* Bursat. *cons. 20. n. 23.* vers. *Tertio eadem met testis*, Surd. *cons. 19. num. 13.* ibi: *Qui licèt singularis sit, plenè tamen probat contra producentem, Franciscus Monaldus, cons. 75. num. 2. volum. 2.* Farin. *de testib. quæst. 62. num 237.* aunque sea de oydas, como estos lo son, vt docuerūt Cephal. *dict. cons. 65. num. 55. & cons. 82. num. 47.* Bursatus, & Franciscus Monaldus vbi supra, Farinac. *dict. quæst. 62. num. 233.*

38 ¶ Y no obsta a esta verdadera y comun resolucion la l. 41. tit. 16. par. 3. que dize, que el dicho del testigo que depone contra el que le presenta, no le prejudica, his verbis: *E non deue empecer a la parte el testimonio contrario que los otros ouiessen dicho.*

39 ¶ Porque esta ley habla, quando vno presenta por su

parte

parte muchos testigos, y algunos dellos deponen contra el, y otros en su fauor; en este caso dize, que lo que deue hazer el juez es, creer a aquellos que testifican con mas verisimilitud, sin embargo de la contrariedad de essotros; y coligese de lo literal del texto, ibi: *E por ende dezimos, q̃ quãdo assi acaeciere, que el juzgador deue creer a aquellos que semejare que se acuestan mas a la verdad, e que acuerdan mas con el fecho, e non deue empecer a la parte el testimonio contrario que los otros ouiessen dicho*; & post modum, ibi: *Solamente, que por algunos dellos que sean omes buenos pueda prouar su intencion, e los otros q̃ dizen el contrario non sean mas, o mejores.*

40 ¶ De todo lo que se ha dicho se infieren dos cosas en precisa consequencia. La vna, que concluyentemente está prouado el paaentesco del Licenciado Castilblanque con Ana de Bayllo. La otra, que tambien lo está el grado deste parentesco; y para euidenciarlo suplicamos a V. m. se sirua, de traer a la memoria la regla que comunmente proponen los Dotores, para poder venir en conocimiento del grado de parẽtesco que ay entre dos transuersales que estan en desigual grado, haziendo la cõputacion para efeto de suceder en algunos bienes segun el derecho ciuil.

41 ¶ Los quales dizen, que distaran entre si tantos grados, quantos son las personas de ambas lineas, excepto la del padre comun origen del parentesco, verbi gratia: Pedro, que con Iuan su sobrino, hijo de su hermano Francisco, estan en linea desigual, en tantos grados de cõsanguinidad estarà con el sobrino, quantas personas se hallaren subiendo desde el tio al tronco comun, y baxando desde el tronco hasta el sobrino, quitando vna persona, vt tradit gloss. Canonic. in arbore consanguinit. secundum computationem ciuilem, ad finẽ, ibi: *Collateralium in linea inæquali quot sunt personæ stipitè dempto tot sunt gradus*, Ioann. Andr. in explicatione eiusdem arboris, col. 4. vers. *Collateralium in linea*, & declaratio arboris consanguinitat. secundum ius ciuile, quæ est in l. 2. tit. 6. par. 4. ibi: *La tercera regla es, que por la linea desigual de los colaterales, quantas son las personas, quitando al tronco, tantos son los grados*, Couarr. *in* 4. *decretal.* 2. *par. cap.* 6. §. 6. *num.* 7. D. Pichard. *inst. de gradibus, num.* 10. *in principio*, Vvesembechius, *in paratlit. in rubric. ff. de gradibus, num.* 8. *ad finem.* Y asi conforme a esta regla, para reconocer el grado de parentesco que ay entre el Licenciado Castilblanque, y Ana de Bayllo, supuesto que estan en desigual

gual linea, lo que se ha de hazer es, numerar las personas q̃ ay desde Ana de Bayllo, hasta Garci Ruyz de Castilblanque, que es el tronco, y padre comun; y desde el susodicho, hasta el Licēciado Miguel Muñoz de Castilblanque, que como consta por la inspeccion del arbol que ha dado a V. m. el Relator, y de las prouanças que quedan referidas, son onze personas; por manera, que quitando la de Garci Ruyz, padre comun, quedan diez, y assi vienen a estar el Licenciado Castistilblanque, y Ana de Bayllo en el dezimo grado de parentesco. Y no será de consideracion dezir, que los testigos no deponen del parentesco con esta distincion de grados que inferimos por principios juridicos, sino llanamente dizen sus dichos, sin declarar el grado (como era necessario) porque quādo de las deposiciones de los testigos, y prouança del parentesco, se puede venir en conocimiento del grado, aunque los testigos no lo declaren, ni especifiquen, se tiene esta por prouança bastante en los casos que se requiere especificacion del, Fuluius Pacian. *de probationib. lib. 2. cap. 12. num. 31.* y esta lo será mucho mas en este, a donde no es necessario prouar grado, como adelante se fundará.

¶ Y en indiuiduo, en razon del parentesco con Ana de Bayllo, lo que se ha prouado es esto.

42 ¶ En la 16. pregūta del interrogatorio, de la prouāça q̃ hizo ante el inferior el Licenc. Castilblanq, 10. testigos, memor. fol. 39. & 40. y los quatro, memor. manuscrito, fol. 1. & 2. dizen que creen y tienen por cierto el parentesto de Ana de Bayllo con Martin de Castilblanque, abuelo del Licenciado Castilblanque, y con sus antecessores, y q̃ como tales parientes, y deudos muy cercanos se trataron y comunicaron, y de publico y notorio, y algunos dellos deponen que eran primos terceros.

43 Y respondiendo a la 18. pregunta del mismo interrogatorio siete testigos, los seys, memor. fol. 41. & 42. y el otro, memor. manuscrito, fol. 2. a la buelta, dizen que vieron, como Iuan de Castilblanque, padre del Licenciado Castilblanque, y abuelo de don Iuan que oy litigā, y Ana de Bayllo, se tratauan como tia y sobrino, y como tales parientes se comunicauan, llamandole a ella tia, y ella a el sobrino, y que esto era publico y notorio. Y demas destos testigos ay otros diez que deponen del parentesco de los susodichos, y de como se tratauan y comunicauan como

tales,

tales, los dos, memor. manuscrito, fol. 2. a la buelta, y los demas en la pieça grande compulsada, fol. 733. 756. 717. 764. 836. 748. 746. 744.

44 ¶ En la 19. pregunta del dicho interrogatorio, diez testigos tambien deponiendo de vista, y proprias oydas, y de publico y notorio; concluyen los seys, memor. fol. 43. & 44. y los quatro, memor. fol. 3. que Pedro Iuste Zapata, hijo de Ana de Bayllo, y Iuan de Castilblanque, abuelo de don Iuan, eran primos quartos, y como tales se trataron y comunicaron, llamandose primos, y que se acudian en sus necessidades, passiones y mortuorios.

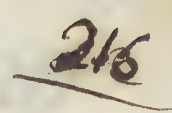
45 ¶ Y vltimamente en la quinta pregunta del interrogatorio, de la prouança que don Iuan hizo en la instancia de vista, dizen onze testigos, memor. manuscrito, fol. 14. como vieron tratarse, nombrarse, y comunicarse como parientes a Ana de Bayllo, y Pedro Iuste Zapata su hijo, y al Licenciado Castilblanque, y sus padres.

46 ¶ Ex hac itaque cōcludenti tractatus, & nominationis probatione, benè probatur consanguinitas ad effectū successionis, ad tradita per Alex. *cons. 51. num. 2. lib. 1.* Aymon, *cons. 249. sub num. 2.* Mandel. Albens. *cons. 83. num. 2.* Rotta, *diuers. Sacri Palatij, 2. par. decis. 220. num. 2.* Mascard. *tom. 1. conclus. 411. num. 9.* y aunque solo resulte quasi possessio consanguinitatis ex tractu, & nominatione, vt concludunt Mascard. *vbi proximè num. 15.* Fuluius Pacianus, *de probation. lib. 2. cap. 12. num. 16.* Petra, *de fideicommissis, q. 11. n. 289.* esta sola es bastante, segun la mas verdadera opinion, para obtener etiam in petitorio, ex doctrina Bartol. *in l. 1. §. 1. num. ff. de quæstion.* Deci. *in cap. per tuas, num. 9. de probat. & in cons. 54. in fin.* Gozadinus, *cons. 13. n. 34.* Corn. *cons. 1. n. 22. vol. 3.* Mand. Albens. *d. cons. 83. n. 22.* Menoch. post alios ab eo allegatos, *casu 89. n. 71.* Afflict. *decis. 25. in princip.* Socin. iun. *cons. 67. n. vol. 4.* Couarr. *in 4. decretal. 2. p. c. 8. n. 6.* Bursatus in terminis, *cons. 98. n. 8. vol. 1.* ibi: *Quarto dico, quod stante probatione simili dictæ quasi possessionis, non solum actor, vel reus se in ista quasi possessione fundans obtinet in possessorio iudicio, verum etiam in petitorio, vel in petitorio, & possessorio coniunctim.* Y assi, aunque solo se le conceda al Licenciado Castilblanque vna sola quasi possession de pariēte de Ana de Bayllo, esta le es suficiente para poder obtener en este pleyto, aunque se trata de sucession de bienes in petitorio.

47 ¶ A estas prouanças que hemos referido, de la descendencia de Ana de Bayllo, y del Licenciado Castilblanque, quo adiubã algunos adminiculos dignos de ponderacion, con los quales quedan totalmente calificadas, y assegurada su verdad.

48 ¶ El primero es, que el Licenciado Castilblanqne, y todos sus ascendientes han tenido y conseruado el sobrenombre y apellido de Castilblanque, que es el que tuuo el padre comun, de donde se origina el parentesco cõ Ana de Bayllo; como lo dizen cinco testigos en la 10. pregunta del interrogatorio, de la prouança de la instancia ante el inferior, memor. fol. 30. & 31. hæc enim identitas cognominis quadam iuris præsumptione familiæ identitatem præsefert, & ab eodem stipite originem trahere denotat, *l. cum precum, C. de liber. caus. l. cum ita legatur, §. in fideicommisso, ff. de legat. 2. l. 3. tit. 21. p. 2.* Felin. *in prooemio decretalium, num. 29.* Decio, *in l. 2. §. appellata, in vltima lectura, n. 5. ff. si certum petatur,* Cephalo, *cons. 90. n. 16.* ibi: *Quod autem agere volentes sint de illis agnatis, quibus fœudum ipsum fuerit deuolutũ, probatur quoniam vterque appellatur de Rocabruna, & ex identitate nominis agnationis, præsumendæ est identitas substantiæ, vt sanè eadem sit consanguinitas, & agnatio si enim ex nominis proprij identitate, resultat præsumptio identitas personæ, ea ratione putò in agnatione esse concludendum, &c.* Menoch. *cõs. 816. n. 35. lib. 9.* Aretin. *cons. 37. n. 1.* Lorenço Calcaneo, *cons. 8. n. 2.* Monter à Cueba, *2. p. decis. 73. n. 17.* ibi: *Appellatio etiam, & retentio nominis paterni, seu auiti arguit eos esse de stirpè, & progenie generatos, vt mihi videtur probare text. in l. cum ita, §. finali, ibi qui cognomine, ff. de leg. 2.* & tandem Farinacius, *2. p. fragmentorũ, litera Y. n. 18.*

49 ¶ El segundo, que la Capilla (que fundaron Garci Ruyz de Castilblanque, y Mencia Aluarez su muger, como consta de la deposicion de seys testigos, en la segunda pregunta del mismo interrogatorio, memor. fol. 19. & 20.) la han posseydo Pedro Iuste Zapata, y sus ascendientes, y el dicho Licenciado Castilblanque, y los suyos, como lo concluyen en la quinta pregunta seys testigos, memor. fol. 24. y en la nueue pregunta cinco, memor. fol. 29 & 30. ¶ Item, q̃ en ambos ha residido siempre el derecho de patronazgo desta Capilla, de tal manera, que nadie se ha enterrado en ella sin que precediesse su orden y consentimiẽto; como lo deponen en la 15. pregunta, tres testigos, memor.



mor. fol.36. & 38. ex his namque licèt consanguinitatem præsumere, *ad text. in l. familiaria, & ad l. vel quæ pater famil. ff. de religiosis, & sumptibus funerum, & in l. ius familiarum, & in l. ius sepulchri, C. eodem.*

50 ¶ El tercero, que ay onze cartas misiuas, memor. fol. 8. de Pedro Iuste Zapata a Iuan de Castilblanque, las diez dellas que dizen en los sobre escritos: Al muy magnifico señor, mi señor primo, Iuã de Castilblanque. La otra es para el Licenciado Miguel Muñoz de Castilblanque, cuyo sobre escrito dize. Al muy magnifico señor, mi señor sobrino, el Licenciado Miguel Muñoz de Castilblanque; & huiusmodi epistolæ consanguinitatis præstant indicium, & coniecturam, vt bené post Federic. Schench. *in tract. de probation. n.* 13. adnotat Mascard. *de probationib. to. 2. conclus.* 411. *n.* 21.

51 ¶ El quarto, dos clausulas. La vna del testamento de Pedro Iuste Zapata, memor. fol. 4. en que parece dexa cierta rẽta annua para que se casen huerfanas, y para que vayan a cursar estudiantes pobres, que las vnas, y los otros sean sus parientes por parte de Ana de Bayllo su madre: Y al fin de la dicha clausula manda, que sean preferidos a todos los parientes que dexa dichos, los hijos y descendientes de Iuan Muñoz de Castilblanque, padre del Licenciado Castilblanque: de cuyas palabras se infiere auer declarado por su pariente al dicho Licenciado.

¶ La otra, del testamento de doña Ana de Bayllo, nieta de la fundadora, en que tambien declara al dicho Licẽciado Castilblanque por deudo de su abuela Ana de Bayllo; y aprueua el nombramiento que su tio Pedro Iuste Zapata dexò hecho en el susodicho, como consta del memorial, fol. 4. per instrumenta etiam probatur consanguinitas, & si enunciatiué loquantur, Iasson, *in l. si quis ex argentarijs, §. Prætor, n. 20. & 21. cum multis sequentibus, ff de ædendo,* Mandelo Albense, *cons.* 83. *n.* 15. & post plures Mascardo, *d. conclus.* 411. *n.* 21. *vers. Et quod etiam instrumentum, & nu.* 22. *&* 23.

52 ¶ Y lo que obra tanto concurso de adminiculos, es, que quando tantas prouanças de testigos como se han referido, que don Iuan tiene para assentar esta calidad de parentesco, cada vna de por si fuera en su genero imperfeta, y no concluyente, juntandose vnas con otras, y todas cõ estos adminiculos, resulta vna perfetissima y plenissima

pro-

prouança, que persuade la certidumbre deste parentesco que vamos apoyando, quia ex duobus, seu pluribus imperfectis conficitur in ciuilibus vna plena, & perfecta probatio, & singula quæ non prosunt simul collecta iuuant, *cap cum causam, de probationib.* ibi: *Mandamus quatenus secundũ diuisiones, quæ per libros antiquos, vel alio modo meliùs probabuntur, nec non, & testes, & famam, & quæcumque alia adminicula in negotio procedatis, l. quæro 58. §. fin.* ibi: *Si alia indicia prioris fugæ non deficiunt, tunc etiam serui responso credendum est,* Bart. *in l. admonendi, n.48.* & exactius Iasso *in repetitione, n.209. cum alijs, ff. de iur. iurand.* Bald. *in l. 1. in principio, vers. in glossa ibi, ff. de excusat. tutor. & in l. 2. n. 2. C. de bon. posses. secund. tabul.* Alex. *cons. 24. n. 41. lib. 2. & cons. 101. n. 18. lib. 7.* Francisc. curt. *in tract. de testib. conclus. 12. n. 27. & conclus. 46. n. 93.* Riminald. iunior. *cons. 266. n. 7. & seqq. lib. 3.* Menoch. in terminis, *de arbitrar. cas. 89. n. 66.* Anton. Gabr. *titu. de probat. conclus. 1. in princip.* Honded. *cons. 17. n. 72. lib. 1.* Mascard. *conclus. 255. n. 1. 2. & 3. tom. 1.* Stephan. Gratian. *tom. 3. disceptat. c. 505. n. 16.* optimè Iasson, *cons. 114. n. 23. lib. 2.* loquendo in simili casu, ibi: *Sed quod est fortius, vt omnis penitus dubitatio euacuetur, saltem testes producti iuncti cum talibus instrumentis debent plenè probare, testium enim fides confirmatur per instrumentum, & præsumptiones, secundum Speculator, tit. de disputat. & allegat. §. 3. vers. Sed etsi, & multum pulchrè Bald. in c. cum causam, in 1. col. de probat. & dicit Bald. in c. pastoralis, §. quia vero, in 7. col. de off. deleg. quod ex cõiunctione testium, & instrumentorum fit aliquid liquidum, & ibi pulchrè, & plenius, maximè accedente alio forti adminiculo, quod Franciscus fuit hæres legitimus, & vniuersalis dicti quondam Bartholomei, ex quibus omnibus putò sufficienter, & benè probatam genealogiam,* Mandelus Albens. *cons. 355. n. 7.* adonde parece, que tratandose de quien era el pariente mas propinquo para suceder en vn fideicomisso, y de prouar este parentesco; concurrieron en fauor de vno de los litigantes tres especies de prouança cerca de la proximidad del parentesco. La primera, de testigos de oydas. La segunda, de vna sentẽcia inter alios lata, en que el litigante fue declarado por pariẽte mas propinquo para con otros. La tercera, de algunas palabras enunciatiuas de instrumentos antiquos, aunque de menos de cien años, y teniẽdo Mandelo por plena y bastante prouança, la que destas tres cosas se formaua, dize: *Adeo quod supradictis tribus generibus probationum simul coniunctis*

succedere videtur, id quod ait glossa, in l. instrumenta domestica, C. de probationibus, quod quæ non prosunt singula multa iuuant, & cũ versemur in casu negotij antiqui, & probationis difficilis succedit communis conclusio Doctorum, quod admittenda est probatio præsumptiua. Y en nuestro caso tambien hallamos tres especies de prouança, porque demas de la de testigos, ay la sentẽcia del Prouisor de Cuenca, en el pleyto que trataron Pedro Iuste Zapata, y Iuan Muñoz de Castilblanque, abuelo de don Iuan, que oy litiga, sobre el derecho de patronazgo de la Capilla de los Castilblanques, en que declarò deuer ser amparado el dicho Iuan de Castilblanque en la possession y vso de la dicha Capilla, memor. fol. 7. y los testamentos de Pedro Iuste, y doña Ana de Bayllo, de que hizimos menciõ en el quarto adminiculo, a donde se enũcia el parentesco del Licenciado Castilblanque; y assi es ajustadissima esta resolucion de Mandelo.

53 ¶ Quanto mas, que las dichas prouanças por si solas son tan cabales y perfetas, que concluyen suficientissimamente el intento de don Iuan, sin que necessiten destos adminiculos y presumpciones, considerando, que en el concepto de las leyes, y de los Dotores, las prouanças de filiacion y consanguinidad se reputan por dificiles, o por mejor dezir por impossibles, ad text. & ibi tradita per DD. *in l. Lutius, de condition. & demonstrat. & in l. filium, ff. de ijs qui sunt sui, vel alien. iur.* Marsil. *in rubric. de probat. n. 9.* Paleot. *de nothis, & spurijs, c. 21. n. 1.* Mandel. Albens. *cons. 83. n. 8.* Menoch. *d. casu 89. n. 1. & 2.* Y que por esta causa se admiten para prouarla indicios, conjecturas, y presumpciones; y aunque la prouança que dellas resulte sea presumptiua y conjecturada, la aprueuan y califican por bastante en este caso, vt benè animaduertunt Mascard. *de probat. tom. 1. cõcl. 409. n. 1. & 2.* Fuluius Pacianus, *de probat. lib. 2. c. 12. n. 24.* & post multos Mieres, *2. p. q. 7. n. 72.* Y assi el auer ponderado los adminiculos referidos, ha sido ex abundanti, y para dar a entender, que las prouanças que don Iuan tiene deste parentesco son exuberantes.

54 ¶ Instan fuertemente los Abogados de la parte contraria, en que don Iuan se halla en precisa obligacion de prouar, no solo el parentesco de su padre con Ana de Bayllo, sino tambien el grado, y este dizen que no lo declaran los testigos, y que quando concluyan parentesco es in genere, sin distincion de grados; lo qual no es bastante para con-

conseguir su pretension, *ex c. licèt ex quadam, de testib.* Deci. *cons 321. n. 1 & 2.* Alciat. *præsumpt. 28. n. 9. regul. 1.*

55 ¶ Esta objeccion (que tanto põderan) no tiene fundamento, y se deshaze facilmente. Lo primero, con que lo vno, y lo otro tiene prouado don Iuã de Castilblanque, como queda aduertido. Lo segundo, porque todas las vezes que estamos en terminos, que la sucessio de algun fideicomisso no està restringida y limitada a cierto grado de parentesco, sino que es transitoria a los consanguineos del que le dexò, vsque in infinitum, se admiten a la sucession del todos los que prueuan ser parientes del que le instituyò, aunque no prueuẽ el grado de su parentesco, vt constanter affirmant Ioann. Antonius Rubeus Alexãdrinus, *cons. 16. n. 16.* ibi: *Præmissis non obstantibus dico, quod in casu nostro sufficit, quod sit articulatum, & probatum, quod isti de Brunellis sunt de agnatione dicti Antony defuncti, quia statutum non vocat agnatos, vsque ad certum gradum, sed vocat agnatos simpliciter, satis ergo fuit probare, quod isti de Brunellis tractantur, & reputantur de parentela de Brunellis*, Mandel. Aibens. *cons. 83. n. 23. vers. Neque obstat*, Fuluius Pacianus, *in tract. de probationibus, lib. 2. c. 12. n. 37 & 38.* ibi: *Secundus casus est, quando ex generali probatione consanguinitatis, non possumus venire in notitiam gradus eius, qui se consanguineum probauit, & tunc si sumus in materia non restricta ad certum gradum, sed expresse transitoria ad consanguineos in infinitum affirmãdum est, quod quasi possessio consanguinitatis sufficiet absque eo, quod fiat graduum probatio*: & pauló infra, refiriendo la resolucion que en este punto tuuo Cephalo en el cons. 137. n. 38. vers. *Tolluntur etiam*, vol. 1. in hæc verba: *Vbi ait sufficere probationem consanguinitatis, absque graduum probatione in quodam fideicommisso, ad quod erant vocati propinquiores de domo, ac progenie magnorum, & mouetur hac ratione quoniam testator, non restrinxerat successionem ad certum gradum, sed illam expresse extenderat vsque in infinitũ:* Y en el num. 42. por ilacion dize, que esta dotrina procede llanamente en la sucession de los feudos, vbi ex propria natura nullo gradu præscribitur, sed quicumq; agnati admittuntur, etiam si centesimo, vel ducentesimo gradu distent. y en el num. 43. vers. Patet itaque, dà la razon, ibi: *Cum non possit in illa militare argumentum incertæ, & dubiæ probationis, propter quod dicunt probationem generalis cognationis, vel parentelæ non valere, cum possit includi, & non includi in gradu necessario, & à iure ciuili considerato, cum enim in tali materia deter-*

determinati gradus nulla sit habenda consideratio, cessat argumentum, & hoc quidem sine difficultate verissimum est, Mieres, *de maiorat.2 p.q.7. n.*68. *vers. Si vero*, vbi plurimos conuocat: Y como en este caso se trata de suceder en bienes de mayorazgo, cuya sucesion es perpetua, e infinita, sin limitació de grados, D.Molin. *lib.* 1. *c.* 4. *n.*39. *& seqq.* don Iuan por las dotrinas referidas no tiene obligacion a prouar grado de su parentesco.

56 ¶ Aliud est quando sumus in materia ad certum gradum limitata, prout contingit de iure communi, & etiam de iure nostro Regio in successionibus abintestato, quæ dantur agnatis, vsque ad decimum gradum, & olim cognatis ad septimum hodie vero, etiam ad decimum, §. *fin.institutis de successión.cognat.auth.post patres, la segunda, C.de leg.hæredib.l.6.in fin.tit.*13.*p.6.*& tunc necessaria est graduũ probatio, cum in ea militet argumentum dubiæ probationis nascentis ex indeterminata consanguinitate, quæ cum possit includi, & non includi intra gradum limitatum, ideô non probat concludẽter intentionem illius, qui petit successionem; vt notant Alciat. *de præsumpt. præsumpt.*28. *n.*9. *reg.*1. Ancharr. *cons.*52.*n.*8.*vers. Item statutum*, Anton. Gabriel, *de probation.concl.*6.*n.*24. D.Couarr. *lib.*2.*variar. c.*6. *n.*6. Fului. Pacian. *vbi supra, n.*29.

57 ¶ Y aunque los Dotores limitan la dotrina que se ha referido de Antonio Rubeo, y los demas que le han seguido, diziendo que solo procede, quando el consanguineo compite con el estraño a la sucesion del feudo, o del mayorazgo; pero no quando concurren dos consanguineos, porque en este caso afirmã q̃ se ha de prouar grado precisamente para obtener, porque es imposible sino se prueua, poder reconocer qual es el mas proximo para darle la sucesion, idem Pacian. *d.c.*12. *n.*43. *vers. At si contentio foret inter duos agnatos*, Mieres, 2.*p.q.*7.*n.*68. *in princ.* ¶ Esta limitacion, dado caso que sea cierta, nos obstara si este fuera vn vinculo dexado a la familia, simpliciter, & generaliter, para que sucediessen los parientes; tunc enim, cierto es q̃ ha de suceder el mas propinquo, y assi necessariamẽte concurriendo dos, o mas consanguineos, para ver qual es el mas cercano han de prouar el grado de su consanguinidad: pero siendo como es mayorazgo de eleccion (como se funda en el primero papel q̃ se ha dado a V.m. por parte de don Iuã, y no parece auerse dudado en ello quando este

pleyto

pleyto se vido en reuista) no se ha de tener atēcion al grado, ni a la cercania del parentesco, sino solo ver si tiene nōbramiento del que tuuo facultad de elegir, el Licenciado Castilblanque, y si le assiste la calidad de ser de la linea y linage de Ana de Bayllo, y teniendo estas dos cosas se halla con todas las calidades y requisitos necessarios para preferirse en la sucession deste vinculo, a todos los demas cōsanguineos de Ana de Bayllo, quanto quier que ellos sean mas cercanos parientes, y el Licenciado Castilblanque el mas remoto. Y la razon es clara, porque auiendo dado la fundadora eleccion a Pedro Iuste su hijo, de nombrar persona de su linage para que sucediesse en el vinculo que dexaua instituydo, fue visto que quiso y aprouò dos cosas q̄ se siguen en necessaria consequencia. La vna, que pudiesse nombrar Pedro Iuste al mas remoto pariente. La otra, que el que fuesse nombrado tuuiesse prelacion a los mas cercanos parientes della, porque aliás viniera a ser inutil la facultad de elegir sino obrara estos efetos. Esta respuesta, y discurso tienen fundamento en el texto de la l. vnum ex familia 69. §. si de falcidia, ibi: *Itaque si cum fortè tres ex familia essent eius, qui fideicommissum reliquit eodē, vel dispari gradu satis erit vni reliquisse, nam postquam paritum est voluntati cæteri conditione deficiuntur*: & *in l. cum ita legatur* 33. §. *in fideicommisso, ff. de legat.* 2. ibi: *Ij ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt*: & *in glo. verbo, vni. in d. §. si de falcidia*; a dōde en muy breues palabras cifrò todo este discurso, ibi: *Etiam vlteriori, quia hic habebat electionem, vt supra eodem l. cum quidam, si vero familiæ relictum esset priores in gradu peterent, vt supra eodem, l. cum ita, §. in fideicommisso*: Et tandem in ea cōmuni Doctorum resolutione, quam tradidimus supra n. 2.

58 ¶ Y en el Licenciado Castilblanque propriamente se verifica la essencial significaciō de aquellas palabras, *de mi linea, y linage*; porque la palabra, *de mi linage*, es lo mismo q̄ si dixera, de mi parētesco, que en latin le corresponde, verbum hoc consanguinitas; la qual significa vna atenencia, o ligamiento de personas departidas que descienden de vna rayz, como la difine la *l.* 1. *in principio*, & ibi Gregorius Lopez, *glo.* 1. *tit.* 6. *p.* 4. Ioann. Andræas, *in interpretatione arboris consanguinitatis, in fin. lib.* 6. *vers. Ad primum dico quod cōsanguinitas*. Y la linea de parentesco es ayuntamiento ordenado de personas, que se tienen vnas de otras, como cadena, descendiendo de vna rayz, y hazen entre si grados

de

departidos; como tambien la difine la l. 2. del dicho titu. y Ioann. Andræas vbi supra, vers. *Linea vero est*: Esta misma inteligencia, e interpretacion dan a estas palabras, *de mi lineay linage*, los Abogados de la parte cõtraria en su primera alegacion, fol. 22. a la buelta, vers. *De lo dicho resulta.* Y assi conforme a estas definiciones, y entendimiento que a las dichas palabras se les dá, bien euidente se colige, con quanta propriedad se halla en el Licenciado Castilblãque, el ser de la linea y linea de Ana de Bayllo, fundadora deste vinculo, considerando las muchas especies de prouança que se han ponderado por su parte.

59 ¶ A las quales no contrasta lo que dizen los testigos de la parte contraria en la 8. pregunta de su interrogatorio, fol. 12. & 13. a donde parece que concluyen, que el Licenciado Castilblanque no es pariente de Ana de Bayllo. Lo primero, porq̃ deponen de vna vniuersal negatiua, purè, & indeterminatè, diziendo absolutamente que no es pariente; y esto solo es bastante, para demas de no darles credito, tenerles por sospechosos de falsedad: vt eleganter notat Fuluius Pacian. *de probat. lib. 1. c. 36. n. 6. cum quatuor sequentibus, & c. 37. n. 1. & seqq.* Lo segundo, porque muchos dellos, dando razon de sus dichos, afirman que oyeron dezir a Pedro Iuste, que no era su pariente el Licẽciado Castilblanque, y que primero se contarian los granos de vna hanega de mijo, que los grados deste parentesco: y estos se conuencen de falsos euidentemente, por dos razones. La vna, porque Pedro Iuste Zapata declarò judicialmente con juramento que era pariente, aunque fuera del tercero grado, de Luysa de Montoya, como se aduierte, memor. fol. 8. y esta Luysa de Montoya era hermana vtrimque coniuncta, de Iuan de Castilblanque, padre del Licenciado Castilblanque, y abuelo de don Iuan que oy litiga; como lo dizen quatro testigos en la 8. pregunta, memor. fol. 63. y en el 68. està la prouança de la legalidad del escriuano ante quien dixo este dicho Pedro Iuste. Y no es cosa digna de creer, que auiendo declarado con juramento Pedro Iuste Zapata, que era pariente de Luysa de Montoya, y consiguiente de Iuã de Castilblanq̃ auia de dezir lo contrario extrajudicialmente, quãto mas, que en caso que fuera cierto auerlo dicho, a lo que se deue estar es, a lo que con juramento judicialiter dixo, adinstar testis varij, cuius priori testimonio iurato, & iudicialiter

 dic-

dicto statur, & si extraiudicialiter contrarium affirmauerit, Bart. *in l. eos, n. 3. vers. Respondendo, & n. 4. vers. Et tunc, ff. ad l. Cornel. de fals.* Abb. *in c. cum in tua, n. 9. ad fin.* Felin. *nu. 6. de testib.* Farinac. *de testib. q. 66. n. 200.* La otra, porque en el articulo de la muerte quando otorgò su testamento, y quando la presumpcion es que se dize verdad; nemo enim in articulo mortis præsumitur in memor salutis æternæ, *l. fin. C. ad l. Iuliam repetundar.* vbi DD. Farinac. *in praxi crim. q. 46 n. 4.* declarò este parentesco, eligiendo y nombrando al Licenciado Castilblanque para que sucediesse en este vinculo, y prefiriendole como a descendiente de Iuan de Castilblanque, a todos sus parientes por la parte de su madre, como se notó supra num. 51.

60 ¶ Y quando concediessemos sin perjuyzio de la verdad, que lo huuiera dicho Pedro Iuste, en estas palabras no negaua el parentesco, sino daua a entender que era remoto con vn hyperbole; a demas que vn testigo dellos dize, que se lo oyò dezir quando traia pleyto con Iuan Muñoz de Castilblanque, sobre el derecho de patronazgo de la Capilla de los Castilblanques; y claro està que siendo su contrario en aquel pleyto, y que pretendia excluyrlo por no pariente, no auia de confessar que lo era, ni la passion le daria lugar a que declarasse la verdad; y assi no se deue atẽder a estos testigos, porque les falta la verisimilitud a sus dichos, y les resisten los actos positiuamente contrarios de Pedro Iuste Zapata, que se han referido, a quien ellos dan por autor de sus deposiciones.

¶ Ex quibus omnibus, presupuesta la facultad de nombrar sucessor en Pedro Iuste Zapata (de que no es justo se dude) y el nombramiento que hizo en el Licenciado Castilblanque, y la euidencia que en este papel se ha hecho de su parentesco, nos prometemos Deo annuente, que se ha de reuocar la sentencia de vista: Salua in omnibus dignissima Senatus censura.

El Licenciado Verdejo de Caruajal.